

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 02-02-209/2010

Резолютивная часть решения оглашена: «05» октября 2010 года

Решение изготовлено в полном объеме: «15» октября 2010 года
г. Ханты-Мансийск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:

<...> – <...>

Члены комиссии:

<...> – <...>

<...> – <...>

<...> – <...>

рассмотрев дело № 02-02-209/2010 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Нягань-Фарм» (юридический адрес: 628181, ХМАО-Югра, г. Нягань, д. 5, помещ. 64, ИНН 8610012918) статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Представитель ответчика на рассмотрения дела не явился.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по ХМАО-Югре 24 июня 2010 года (вх. № 540-О) поступило коллективное обращение жителей г. Нягань, на необоснованно высокие цены на лекарственные препараты в трех аптеках принадлежащих одной аптечной сети и расположенных по адресу:

1. Аптека на территории Няганской окружной больницы;
2. Аптека по адресу: 3 мкр., д.23, корп.1
3. Аптека по адресу: 5 мкр., д.5

В рамках рассмотрения данного обращения Управлением ФАС России по ХМАО-Югре направлен запрос в Службу по контролю и надзору в сфере здравоохранения ХМАО-Югры о предоставлении списка предприятий и организаций всех форм собственности имеющих лицензию на розничную торговлю лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами на территории г. Нягань.

Так, из представленной информации установлено, что указанные в обращении аптеки принадлежат аптечной сети ООО «Нягань-Фарм».

По результатам рассмотрения материалов, указывающих на признаки нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции в действиях ООО «Нягань-Фарм», Ханты-Мансийским УФАС было принято решение о возбуждении дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

Приказом № 617 от 06.07.2010г. Ханты-Мансийским УФАС России возбуждено дело № 02-02-209/2010 по признакам нарушения ООО «Нягань-Фарм» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования в аптечных пунктах в г.Нягань: на территории Няганской окружной больницы; по адресу: 3 мкр., д.23, корп.1; по адресу: 5 мкр., д.5.

Определением о назначении дела к рассмотрению от 06.07.2010 дело назначено к рассмотрению на 05.10.2010г. в 16-00 часов.

Указанные приказ и определение направлены лицам, участвующим в деле посредством почтовой связи, и получены в ООО «Нягань-Фарм» 14.07.2010г. О получении указанных документов свидетельствуют почтовое уведомление, имеющееся в материалах дела.

Документы и информация, затребованные определением о назначении дела к рассмотрению представлены в полном объеме и в установленный срок.

Определением затребованы следующие документы, которые необходимо было представить в срок до 30.07.2010г.

В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» ООО «Нягань-Фарм» надлежало представить следующие документы и материалы:

1. Надлежащим образом заверенные копии учредительных документов ООО «Нягань – Фарм» (со всеми изменениями и дополнениями на дату получения настоящего определения).

2. Надлежащим образом заверенные копии свидетельства о государственной регистрации юридического лица и свидетельства о постановке на налоговый учет «Нягань – Фарм».

3. Письменные пояснения в отношении порядка формирования розничных цен на лекарственные средства в ООО «Нягань – Фарм» в аптечных пунктах в г.Нягань: на территории Няганской окружной больницы; по адресу: 3 мкр., д.23, корп.1; по адресу: 5 мкр., д.5, в том числе указать руководящие нормативные документы (законы, постановления, распоряжения, локальные нормативные акты) и сведения о применяемых ООО «Нягань – Фарм» размерах предельных торговых надбавок на лекарственные средства как включенные, так и не включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств;

4. Документы, подтверждающие поступление лекарственных средств от поставщиков за период с 01.01.2010 по 30.06.2010 (счет-фактуры, товарные накладные, протоколы согласования цен) выборочно по трём лекарственным средствам в аптечных пунктах в г.Нягань: на территории Няганской окружной больницы; по адресу: 3 мкр., д.23, корп.1; по адресу: 5 мкр., д.5.

5. Документы, подтверждающие формирование отпускных цен на лекарственные средства, указанные в пункте 3.4 Определения в аптечных пунктах в г.Нягань: на территории Няганской окружной больницы; по адресу: 3 мкр., д.23, корп.1; по адресу: 5 мкр., д.5.

6. Сведения о размере выручки ООО «Нягань – Фарм» от реализации всех товаров (работ, услуг) за 2009 год, определенной в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса Российской Федерации;

7. Сведения о размере выручки ООО «Нягань – Фарм» от реализации лекарственных средств за 2009 год, определенной в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса Российской Федерации;

8. Указанные в пунктах 3.6., 3.7. сведения представить в форме информационного письма, на бланке организации, заверенного печатью, подписью руководителя и главного бухгалтера.

9. Документы бухгалтерской и налоговой отчетности, подтверждающие размер выручки от реализации товаров (работ, услуг) полученной за 2008, 2009 год;

Документы и информация, затребованные от ОАО «Тюменьэнергосбыт» определением о назначении дела к рассмотрению представлены в полном объеме и в установленный срок.

Из представленных документов Комиссией установлена следующая информация.

Закуп лекарственных препаратов для ООО «Нягань-Фарм» осуществляется централизованно через аптеку на территории Няганской окружной больницы (адрес: ул.Загородных 14), цены на лекарственные препараты формируются также по этому адресу. Установлена программа Аптека Урал. До 09.10.2009г. цены на лекарственные препараты формировались согласно Постановления Правительства ХМАО № 187-п от 04.04.2002г. Предельные розничные надбавки согласно этого постановления составляли 50 % (без НДС) на цену завода изготовителя.

Постановлением Правительства ХМАО-Югры № 249-п от 21.09.2009г. «О внесении изменений в постановление Правительства ХМАО-Югры № 187-п от 04.04.2002г.» предельные надбавки были изменены с 50% до 45% (без НДС) на цену завода изготовителя (вступило в силу с 09.10.2009г.) при этом на ЖНВЛС, если цена регистрации была ниже цены завода, процентная надбавка шла к цене регистрации, если цена регистрации была выше цены завода, процентная надбавка шла к цене завода, т.е. за основу бралась цена, которая ниже. Формула расчета была такой:

цена завода изготовителя x 1,45 + НДС поставщика

Постановление № 67-п от 24.02.2010г. (вступило в силу с 19.03.2010г.) внесло изменения в порядок формирования цен на ЖНВЛС пункт 1.2.

Для предприятий розничной торговли предельные розничные надбавки к фактической оптовой цене производителя в зависимости от стоимости лекарственных средств.

До 50 руб. вкл. – 50% без НДС

Свыше 50 руб. до 500 руб. вкл. – 45% без НДС

Свыше 500 руб. – 35% без НДС.

На лекарственные средства на включенные в перечень ЖНВЛС наценка осталась 45% независимо от стоимости.

Расчет производится по формуле ФСТ России, а именно:

Цена завода изготовителя без НДС x 0,45 + цена отпускная оптовика без НДС x 1,1

Списки предельных розничных цен на ЖНВЛС по ХМАО-Югре имеются и ежемесячно обновляются 15-го числа. Имеются в рецептурных отделах аптек всей подведомственной сети. При формировании цен счета на ЖНВЛС проверяются по каждому наименованию. ЖНВЛС, цены на которые по состоянию на 01.04.2010г. были выше зарегистрированных, изъяты и проведены

переоценки по всей сети. Документы переоценки имеются. Цены на ЖНВЛС зарегистрированные в евро и долларах сверяются после обновления списков ежемесячно.

Управлением ФАС России по ХМАО-Югре в 2009г. проводился анализ рынка розничной торговли фармацевтическими и медицинскими товарами в г.Нягань, и для проведения данного анализа в администрации г.Нягань запрашивался перечень аптек действующих на территории города и был представлен перечень и 7 хозяйствующих субъектов.

В рамках возбужденного дела с целью установления наличия или отсутствия коллективного доминирования с участием ООО «Нягань-Фарм» на рынке розничной торговли фармацевтическими и медицинскими товарами в г.Нягань Управлением ФАС России по ХМАО-Югре, был проведен анализ данного товарного рынка за период 1 полугодия 2010 года.

Так, на основании Приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре от 15.07.2010г. № 657 был проведен анализ рынка розничной торговли фармацевтическими и медицинскими товарами в г.Нягань.

По результатам проведения анализа состояния конкурентной среды на рынке услуг розничной торговли фармацевтическими и медицинскими товарами по состоянию на 30.06.2010 в географических границах города Нягань, установлено, что ООО «Нягань-Фарм» занимает долю 14,6 % товарном рынке.

В соответствии с п. 3 ст.5 Закона о защите конкуренции - Доминирующим признается положение каждого хозяйствующего субъекта из нескольких хозяйствующих субъектов (за исключением финансовой организации), применительно к которому выполняются в совокупности следующие условия:

1) совокупная доля не более чем трех хозяйствующих субъектов, доля каждого из которых больше долей других хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке, превышает пятьдесят процентов, или совокупная доля не более чем пяти хозяйствующих субъектов, доля каждого из которых больше долей других хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке, превышает семьдесят процентов (настоящее положение не применяется, если доля хотя бы одного из указанных хозяйствующих субъектов менее чем восемь процентов);

2) в течение длительного периода (в течение не менее чем одного года или, если такой срок составляет менее чем один год, в течение срока существования соответствующего товарного рынка) относительные размеры долей хозяйствующих субъектов **неизменны или подвержены малозначительным изменениям**, а также доступ на соответствующий товарный рынок новых конкурентов затруднен;

3) реализуемый или приобретаемый хозяйствующими субъектами товар не может быть заменен другим товаром при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях), рост цены товара не обуславливает соответствующее такому росту снижение спроса на этот товар, информация о цене, об условиях реализации или приобретения этого товара на соответствующем товарном рынке доступна неопределенному кругу лиц.

В соответствии с п.6.6 Приказа ФАС № 220 при определении доминирующего положения хозяйствующего субъекта (группы лиц) **доля**, занимаемая хозяйствующим субъектом (группой лиц) на товарном рынке, **считается неизменной или стабильной**, если выполняется хотя бы одно из следующих условий:

- в течение длительного периода (как правило, одного года, а в случае, если срок существования товарного рынка составляет менее одного года, то в течение срока существования товарного рынка) доля, занимаемая хозяйствующим субъектом на рынке определенного товара, не изменяется более чем на десять процентов;

- в течение временного интервала исследования сохраняется порядок ранжирования крупнейших хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке. Ранжирование

хозяйствующих субъектов производится по доле, которую каждый из них занимает на товарном рынке.

Однако по результатам проведения анализа установлено, что доли крупнейших хозяйствующих субъектов осуществляющих деятельность на рынке услуг розничной торговли фармацевтическими и медицинскими товарами на территории города Нягань, не были стабильны и были подвержены изменениям, а именно:

При проведении анализа состояния конкуренции на рынке услуг розничной торговли фармацевтическими и медицинскими товарами на территории города Нягань за период 2009 года, были установлены хозяйствующие субъекты, доли каждого из которых больше долей других хозяйствующих субъектов на данном товарном рынке.

Так, установлено, что доля хозяйствующего субъекта занимающего доминирующее положение была подвержена значительному изменению – на 20%, а один хозяйствующий субъект выбыл из списка трех крупнейших, его сменил другой.

Таким образом, в результате проведения анализа состояния конкуренции на рынке услуг розничной торговли фармацевтическими и медицинскими товарами на территории города Нягань за период 1 полугодия 2010 года, отсутствуют основания установления коллективного доминирования хозяйствующих субъектов.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе установление, поддержание монопольно высокой или монопольно низкой цены товара.

Следовательно, ООО «Нягань-Фарм» не может являться субъектом нарушения антимонопольного законодательства предусмотренного ст.10 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства №02-02-209/2010, возбужденного в отношении ООО «Нягань-Фарм» по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в связи с отсутствием нарушения в рассматриваемых комиссией действиях.

2. Рекомендовать ООО «Нягань-Фарм» совершать при осуществлении деятельности на территории ХМАО-Югры, действия, направленные на обеспечение конкуренции на рынке розничной торговли лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения и не допускать действий которые могут привести к ограничению конкуренции.

3. В целях контроля факторов которые могут привести к ограничению конкуренции на рынке розничной торговли лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения, с учетом значимости данного рынка, ООО «Нягань-Фарм» в предварительном порядке необходимо уведомлять Управление ФАС России по ХМАО-Югре о повышении цен на лекарственные средства в г. Нягань, реализуемые в аптечной сети, находящейся в собственности, в пользовании ООО «Нягань-Фарм», в случае, если цена, устанавливаемая на дату предполагаемого ее повышения, превысит цену, по которой производилась реализация лекарственных средств на 20 дней ранее даты предполагаемого повышения, более чем на 5%, с представлением финансово-экономического

обоснования повышения цены на указанный период.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.